

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学 号: 200408236

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

美国受控外国公司立法初探

A Study on U.S. Controlled Foreign Corporation Legislation

陈 钟

指导教师姓名: 曾华群 教授

专 业 名 称: 国 际 法 学

论文提交日期: 2007 年 6 月

论文答辩时间: 2007 年 月

学位授予日期: 2007 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2007 年 6 月

美国受控外国公司立法初探

陈  
钟

指导教师  
曾华群教授

厦门大学

# 厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。  
本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

# 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其他指定机构送交论文的纸质版和电子版,有权将学位论文用于非营利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅,有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索,有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

- 1、保密 (    ), 在    年解密后适用本授权书。
- 2、不保密 (    )

作者签名:

日期:    年    月    日

导师签名:

日期:    年    月    日

## 内 容 摘 要

在离岸经济高速发展的背景下，跨国投资者频繁地以离岸公司为工具进行国际避税活动。对此，各国及国际社会不断加强反避税机制，受控外国公司立法（以下简称“CFC 立法”）就是其中一种重要的反避税机制。本文详细评述美国 CFC 立法的主要内容和最新发展，并探讨美国 CFC 立法对中国完善相关立法的启示。

本文共分为引言、正文、结语三部分，其中正文共三章：

第一章描述美国 CFC 立法发展的背景。在诠释离岸法域和离岸公司的概念之后，简要介绍美国的跨国投资者以离岸公司为载体进行国际避税的方式，并进一步分析离岸公司对于美国反避税实践所带来的特殊挑战。

第二章全面介绍并分析美国 CFC 立法，从立法基础、主要内容和最新发展等方面展现美国 CFC 立法的概况。首先，从美国税法中寻找制定 CFC 立法的内在需要；其次，从受控外国公司的定义、纳税所得、纳税主体以及反规避措施四个方面介绍美国 CFC 立法的主要内容；最后，以自选规则与透视规则为切入点，关注美国 CFC 立法的最新发展。

第三章以中国为立足点，探讨美国 CFC 立法对于中国的启示与借鉴意义。首先，肯定了美国 CFC 立法对于中国的可借鉴性；其次，分析中美两国 CFC 立法的政策目标的不同倾向；此后，结合美国的立法经验，阐述中国 CFC 立法的路径选择、与其他反避税机制的配合以及与双边税收协定及安排的协调。

**关 键 词：** 离岸公司；反避税；美国 CFC 立法



## ABSTRACT

In the context of rapid development of offshore economy, multinational investors are often engaged in international tax avoidance activities, using offshore companies as the ideal vehicles. Accordingly, many countries and the international community continuously strengthen anti-tax avoidance mechanisms. Controlled Foreign Corporation Legislation (hereinafter referred to as “CFC Legislation”) is one important mechanism thereof to combat international tax avoidance. The article focuses on U.S. CFC Legislation by analyzing its main content and latest development in details, and considers the approach for China legislators to improve the newly-enacted CFC provision.

The article is divided into three parts: Introduction, Text and Conclusion. The Text consists of three chapters set below:

Chapter 1 provides the background information of the development of U.S. CFC Legislation. After interpreting the concept of offshore jurisdictions and offshore companies, it briefly introduces the international tax avoidance methods taken by U.S. multinational investors using offshore companies as vehicles, and further analyzes the special challenges in U.S. anti-tax avoidance practice due to offshore companies.

Chapter 2 comprehensively introduces and analyzes U.S. CFC Legislation. It figures out a general picture of U.S. CFC Legislation from the perspectives of its legal basis, main content and latest development. First, it points out the internal need to enact CFC Legislation under U.S. tax law. Then it describes the definition of CFC, the taxable income, the taxpayer and anti-evasion methods under U.S. CFC Legislation. Thereafter it addresses the latest development of U.S. CFC Legislation focusing on the so-called “Check-the-box Rule” and “Look-through Rule”.

Chapter 3 considers the referenceable merits of U.S. CFC Legislation from China’s standpoint. It first provides a positive answer to the question whether China can learn from U.S. experience in the area of CFC Legislation. Then it analyzes the policy objectives of CFC Legislation for both the U.S. and China. Finally, it elaborates the approach choice, the cooperation between CFC Legislation and other anti-tax avoidance mechanisms and the coordination between CFC Legislation and bilateral tax treaty or arrangement.

**Key Words:** Offshore Companies; Anti-Tax Avoidance; U.S. CFC Legislation



## 目 录

引 言.....	1
第一章 美国 CFC 立法发展的背景.....	2
第一节 离岸法域与离岸公司的概念.....	2
一、离岸法域的概念.....	2
二、离岸公司的概念.....	5
第二节 离岸公司国际避税的方式.....	7
一、纳税主体转移.....	7
二、纳税客体转移.....	7
第三节 反避税措施与挑战.....	8
一、反避税措施.....	8
二、离岸公司对反避税措施的挑战.....	9
第二章 美国 CFC 立法概要.....	11
第一节 美国 CFC 立法的基础.....	11
一、对法人的税收管辖权.....	11
二、反递延纳税规则.....	12
第二节 美国 CFC 立法的主要内容.....	13
一、CFC 的定义.....	13
二、纳税所得.....	16
三、纳税主体.....	19
四、反规避措施.....	20
第三节 美国 CFC 立法的最新发展.....	23
一、自选规则.....	23
二、透视规则.....	25
第三章 美国 CFC 立法的启示与借鉴.....	27
第一节 美国 CFC 立法的可借鉴性.....	27



一、中美 CFC 立法经济背景的相似性 .....	27
二、中美 CFC 立法基础的相似性 .....	29
第二节 CFC 立法的政策目标 .....	30
一、美国 CFC 立法的政策目标 .....	30
二、中国 CFC 立法的政策目标 .....	31
第三节 CFC 立法的税制设计 .....	32
一、“交易法”与“指定司法管辖区法” .....	32
二、CFC 税制与其他反避税机制的配合 .....	33
三、CFC 立法与双边税收协定及安排的协调 .....	34
<b>结    论.....</b>	<b>36</b>
<b>参考文献.....</b>	<b>38</b>

## CONTENTS

<b>Introduction</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 The Background of U.S. CFC Legislation</b>	<b>2</b>
<b>Subchapter 1 The Concept of Offshore Jurisdictions and Offshore Companies</b>	<b>2</b>
Section 1 The Concept of Offshore Jurisdictions	2
Section 2 The Concept of Offshore Companies	5
<b>Subchapter 2 International Tax-avoidance by Offshore Companies</b>	<b>7</b>
Section 1 Shifting the Tax Subject	7
Section 2 Shifting the Tax Object	7
<b>Subchapter 3 Anti-Tax Avoidance Measures and Challenges</b>	<b>8</b>
Section 1 Anti-Tax Avoidance Measures	8
Section 2 Challenges by Offshore Companies	9
<b>Chapter 2 The Essentials of U.S. CFC Legislation</b>	<b>11</b>
<b>Subchapter1 The Legal Basis of U.S. CFC Legislation</b>	<b>11</b>
Section 1 Tax Jurisdiction over Legal Entity	11
Section 2 Anti-Deferral Rules	12
<b>Subchapter 2 The Main Content of U.S. CFC Legislation</b>	<b>13</b>
Section 1 The Definition of CFC	13
Section 2 The Taxable Income	16
Section 3 The Taxpayer	19
Section 4 Anti-Evasion Methods	20
<b>Subchapter 3 The Latest Development</b>	<b>23</b>
Section 1 The Check-the-Box Rule	23
Section 2 The Look-Through Rule	25
<b>Chapter 3 The Inspirations of U.S. CFC Legislation</b>	<b>27</b>
<b>Subchapter1 The Referenceable Merits of U.S. CFC Legislation</b>	<b>27</b>
Section 1 The Similarity of Economic Background of CFC Legislation between China and the U.S.	27
Section 2 The Similarity of Legal Basis of CFC Legislation between China and the U.S.	29

<b>Subchapter 2</b>	<b>The Policy Objectives of CFC Legislation .....</b>	<b>30</b>
Section 1	The Policy Objectives of U.S. CFC Legislation.....	30
Section 2	The Policy Objectives of China CFC Legislation .....	31
<b>Subchapter 3</b>	<b>The Design of Tax Structure.....</b>	<b>32</b>
Section 1	“Transactional Approach” and “Jurisdictional Approach” .....	32
Section 2	The Cooperation between CFC Legislation and Other Anti-Tax Avoidance Mechanisms.....	33
Section 3	The Coordination between CFC Legislation and Bilateral Tax Treaty or Arrangement .....	34
<b>Conclusion</b>	<b>.....</b>	<b>36</b>
<b>Bibliography</b>	<b>.....</b>	<b>38</b>

## 引言

传统经济是一种在岸经济，而商业交易离岸化则是全球化时代下经济活动态势的一种重要表征，甚至被认为是当今世界经济的主流。曾经贫瘠的小岛有的已成长为全球屈指可数的金融中心。作为交易载体的离岸公司，数量不断增长，在世界经济中扮演着不可忽视的角色。离岸化的过程促进资本自由高效地流动。与此同时，离岸自由给在岸监管带来了巨大挑战。建立离岸公司、进行离岸活动背后，有各种动机驱使，诸如为了实现商业活动的高保密性；为了获得灵活的退出机制；为绕开贸易壁垒或行业准入限制等。但降低税收成本常常是投资者，特别是跨国投资者进行离岸化运营的一个重要动机，有时甚至是唯一动机。利润最大化目标的刺激下，避税现象层出不穷，引起不少国家以及国际组织的关注，反避税机制不断加强完善。

受控外国公司立法（Controlled Foreign Corporation Legislation，以下简称“CFC 立法”）是一种有效的反避税机制。居住国税务机关有条件地取消本国法人和自然人就来自于其控制的外国公司的所得递延纳税的权利。2007 年 3 月通过的《中华人民共和国企业所得税法》（以下简称“《企业所得税法》”）引入了受控外国公司（Controlled Foreign Corporation，以下简称“CFC”）的概念，反映了中国反避税的现实需要。但中国现有的 CFC 立法仅初步勾勒了 CFC 税制的轮廓，缺乏具体可操作性的规定。从全球范围看，美国是第一个制定 CFC 立法的国家，其 CFC 立法已历经近半个世纪的发展，相关立法的主要内容和最新发展为中国立法者深入认识 CFC 税制提供一个重要视角。

## 第一章 美国 CFC 立法发展的背景

美国 CFC 立法的产生以及近半个世纪的发展，与离岸法域的兴起和离岸公司的广泛运用关系密切。日益活跃的离岸交易是美国 CFC 立法发展的经济背景。虽然，美国 CFC 立法采用个案识别的“交易法”并未将立法适用范围限于离岸法域，但其立法初衷正是遏制利用离岸法域设立离岸公司进行递延纳税的行为。因此，对于离岸法域和离岸公司的认识，构成理解美国 CFC 立法的前提。事实上，对于现已制定 CFC 立法的 20 多个国家而言，在立法背景方面都具有很强的共性，只是各国在融入全球化和迈向离岸化的步伐上略有先后。

### 第一节 离岸法域与离岸公司的概念

#### 一、离岸法域的概念

##### （一）离岸法域的定义

国际上对于“离岸法域”(Offshore Jurisdiction)并没有一个统一的定义，一般指通过立法手段培育和发展起来的特殊司法管辖区，通常是位于加勒比海沿岸和南太平洋的发展中微型岛国。这些资源较匮乏岛国以特别的税收制度和监管体制，吸引国际投资者在其领土上从事各种离岸业务，经济发展高度依赖于金融业与旅游业。典型的离岸法域与传统主权国家构成的司法管辖区的根本区别是将其管辖领域划分为“离岸”和“在岸”不同的空间。这与世界经济发展的其他趋势（例如放松管制的趋势）大不相同，虽然后者可能也仅针对特定行业或部门，但往往涉及某个司法管辖区管辖权所及的整个领域。然而，离岸法域是将其管辖权所及的领域进行二分，并施以不同的管制和税率，以此吸引国际流动资本。<sup>①</sup>不过，其“离岸”与“在岸”的界限并非固定不变，在全球管制竞争(regulatory competition)加剧的背景下，随着其他司法管辖区放松或取消某些国内管制措施，

---

<sup>①</sup> PALAN, RONEN. The Offshore World: Sovereign Markets, Virtual Places, and Nomad Millionaires[M]. New York: Cornell University Press, 2003. 20.

离岸法域二元空间的界限也会进行不断调整。<sup>①</sup>

在国际税收与国际金融领域，离岸法域常被分别指称为避税港或避税地(Tax Haven)以及离岸金融中心(Offshore Financial Centre)。<sup>②</sup>由于现代国家税制复杂且资本流动加速，任何国家都可能为其他国家居民提供规避其本国特定税项的机会，从而具有避税港特征。<sup>③</sup>《国际税收辞典》并未对“避税港”给出技术性的定义。<sup>④</sup>美国国内税法中也未说明何谓避税港。经济发展与合作组织（以下简称“OECD”）在 1998 年发布的一份题为《有害税收竞争：一个新兴的全球性课题》的报告（以下简称“《1998 年报告》”）中，列出了识别避税港的四个因素，分别是(1)对所得采取无税或仅有名义税收，这是界定避税港的起点；(2)在立法、司法及行政管理制度中存在妨碍或可能妨碍有效情报交换的条款；(3)缺乏透明度，如税收制度和税收征管不公开；(4)无实质性的经营活动。<sup>⑤</sup>虽然，这一标准引起诸多争议，OECD 被指责采取双重标准，<sup>⑥</sup>但由于 OECD 成员国在全球经济中处于强势地位，该标准仍对避税港的认定产生重要影响。根据这一标准有 35 个国家或地区进入 OECD2000 年避税港清单。<sup>⑦</sup>2002 年和 2004 年 OECD 又对避税港清单进行调整，列出不合作避税港清单。<sup>⑧</sup>一些实践中颇受美国投资者青睐的避税港并未被 OECD 清单涵盖。

## （二）离岸法域的特征

不同离岸法域的共同特征是对个人和公司所得不征税或只是名义征税，具有活跃的银行业务和有效的银行保密法律，外汇管制宽松，法律法规灵活。此外，

<sup>①</sup> 例如，离岸法域的存在和发展极大地刺激了发达国家银行体系的放松管制和自由化。

<sup>②</sup> 多年来，“避税港”一直是“离岸法域”的同义语，这反映了离岸法域在国际税收筹划中的重要性，也反映了离岸法域是跨国纳税人寻求国际避税的最佳目的地。但现在“离岸法域”或“离岸金融中心”则是更合适的称谓，能够更好地反映在这些司法管辖区内进行的发达的商业和金融活动。参见 CLARKE, GILES & SPITZ, BARRY, ed. *Butterworths Offshore Service* (1)[M]. London: Butterworths, [1998]-. INT/5. 本文论述的内容主要集中于国际税法范畴，因此对“离岸法域”和“避税港”互换使用。

<sup>③</sup> OECD. Committee on Fiscal Affairs. *International Tax Avoidance and Evasion: Four Related Studies. Issues in International Taxation* (1)[R]. Paris: OECD, 1987. 21.

<sup>④</sup> LARKING, BARRY ed. *IBFD International Tax Glossary* (5)[Z]. Amsterdam: IBFD, 2005. 403.

<sup>⑤</sup> 经济合作与发展组织. 有害税收竞争——经济合作与发展组织的两个研究报告[R]. 国家税务总局国际税务司译, 北京: 中国税务出版社, 2003. 9-11.

<sup>⑥</sup> CHRISTOPHER, BICKLEY. *Bermuda, British Virgin Islands and Cayman Islands Company Law*[M]. Hong Kong: Sweet & Maxwell Asia, 2004. 536.

<sup>⑦</sup> 百慕大、开曼群岛、塞浦路斯、马耳他、毛里求斯和圣马力诺因在 OECD 发布《走向全球税收合作——识别与消除有害税收行为的新进展》报告（2000 年）之前，向 OECD 作出事先承诺，消除有害税收行为并遵从 OECD《1998 年报告》，因此虽符合 OECD 认定避税港的标准，但均未被列入该清单。

<sup>⑧</sup> 2004 年清单中包括：安道尔、利比里亚、列支敦斯登、马绍尔群岛、摩纳哥。OECD. *List of Unco-operative Tax Havens*[EB/OL]. [http://www.oecd.org/document/57/0,2340,en\\_2649\\_33745\\_30578809\\_1\\_1\\_1\\_1,00.html](http://www.oecd.org/document/57/0,2340,en_2649_33745_30578809_1_1_1_1,00.html), 2007-05-30.

受到投资者偏爱的离岸法域往往还具有稳定的政治及经济环境,完善的立法及司法制度,<sup>①</sup>先进的通讯基础设施和高质量的专业及配套服务。离岸法域的核心业务是通过赋予投资者在该法域内成立公司的权利,收取“租金”(rent)或执照费,类似于一个虚拟的停车场。其吸引力和成功的关键在于能够为投资者逃避母国税收和监管,但又无需将实际上的经营管理转移到离岸法域。换言之,离岸法域通过提供虚构住所(fictional residencies)而非事实住所(*de facto* abodes)来吸引外国资本。<sup>②</sup>

### (三) 离岸法域的正负效应

离岸法域的特别税制和对离岸公司的宽松管制具有显著的外部性。<sup>③</sup>在不少著述中,“离岸法域”一词暗含贬义,似乎其存在就是为洗钱、避税提供温床。发生于本世纪初震惊全球的美国安然(Enron)公司破产事件是对离岸法域的负面效应强有力的例证。安然公司利用在避税地设立的近 900 家子公司建立起庞大的离岸网络,在最后 5 年中,竟有 4 年没有向美国缴纳所得税。<sup>④</sup>虽然,大部分跨国公司是上市公司,理论上具有相当高的透明度,但是设立在离岸法域错综复杂的公司网络,可以阻碍跨国公司母国政府和公众投资者及时发现跨国公司背后的避税、洗钱等活动。<sup>⑤</sup>

但另一方面,跨国公司的运作离不开这些扮演离岸金融中心角色的离岸法域。许多母公司设在美国的知名跨国公司,例如通用汽车、埃克森美孚、福特汽车、IBM 和沃尔玛等,其跨国发展壮大之路都离不开其各自发达的离岸业务。<sup>⑥</sup>确实不时就会爆出关于公司利用离岸法域的丑闻。但在每一起公司丑闻背后,同时有成百上千个公司利用离岸法域,且没有任何消极事件发生。或许“离岸法域”本身更多具有中性的色彩。此外,从现实的角度出发,针对离岸法域的严厉规管

<sup>①</sup> 一些离岸法域仍属于英国领地,如属于英国皇家属地的根西岛(Guernsey),泽西岛(Jersey),以及属于英国海外领地的安圭拉(Anguilla),英属维尔京群岛(British Virgin Islands)和开曼群岛(Cayman Islands),它们的法律体制是以英国普通法为基础的,但具有独立的立法权。

<sup>②</sup> PALAN, RPNEN. Tax Havens and the Commercialization of State Sovereignty[J]. International Organization, 2002, 65, (1): 163.

<sup>③</sup> 在一篇研究公司法的文章中,作者 Alfred Conard 指出公司法中放松管制的竞争(race of laxity)所产生的效果几乎完全体现在一国领域之外(即 strictly-for-export)。参见 CONARD, ALFRED F. An Overview of the Laws of Corporations[J]. Michigan Law Review, 1973, 71, (4): 633. 离岸法域针对离岸公司制定的法律规范,也具有这样的特点。

<sup>④</sup> JOHNSTON, DAVID CAY. Enron Avoided Income Taxes In 4 of 5 Years[N]. The New York Times, 2002-01-17 (A1).

<sup>⑤</sup> ABERY, ELAINE. The OECD and Harmful Tax Practices[J]. Tax Notes International, 2007, 46: 834.

<sup>⑥</sup> BRITAIN-CATLIN, WILLIAM. Offshore: The Dark Side of the Global Economy[M]. New York: Farrar, Straus and Giroux, 2006. 44-46.

实际上难以奏效。因为这些法域本身就是为了逃避这些规制而设立的。目前尚未有任何国际组织能够对离岸法域施以具有强制力的法律规制。当然,发达工业国可以达成多边协议对这些离岸法域施以压力,要求其进行改革,否则就将其排斥在国际经济体系外,但可以预见这种情况不会发生。<sup>①</sup>一些离岸法域在全球经济中的发挥作用已不可小觑。譬如,以资本市场规模计算,开曼群岛在本世纪初发展成为仅次于纽约、伦敦、东京和香港的全球第五大金融中心。<sup>②</sup>巨额财富累积在离岸法域。仅就美国而言,美国参议院常务调查委员会的一份报告显示,美国人有超过 1 万亿美元的资产在离岸法域。<sup>③</sup>

## 二、离岸公司的概念

### (一) 离岸公司的定义

顾名思义,离岸公司(Offshore Company)指在离岸法域按照该法域的离岸公司法律规范而注册成立的公司。在不同的离岸法域,离岸公司的称谓不尽相同,如在百慕大和开曼群岛被称为豁免公司(Exempted Company),在英属维尔京群岛(以下简称“BVI”)被称为商业公司(Business Company),在巴巴多斯和巴哈马则被称作国际商业公司(International Business Company)。<sup>④</sup>离岸公司多样化的类型可以适应不同的交易需要。<sup>⑤</sup>百慕大和开曼群岛豁免公司以及 BVI 商业公司都是实践中广受美国投资者欢迎的离岸公司。

### (二) 离岸公司的特征

离岸公司的特征体现为其独特的地域因素、法律因素、资本因素以及运营因素,<sup>⑥</sup>即离岸公司必须在特定的离岸法域成立;成立的法律依据必须是离岸法域专门的离岸公司法律规范;注册资本来源于离岸法域之外的投资者的投资(换言之

<sup>①</sup> ANONYMOUS. Offshore: Tax Havens, Secrecy, Financial Manipulation and the Offshore Economy[J]. Multinational Monitor, 2005, 26, (7/8): 47-51.

<sup>②</sup> HOFFMAN, TAYLOR MORGAN. The Future of Offshore Tax Havens[J]. Chicago Journal of International Law, 2001, 2, (2): 513.

<sup>③</sup> Tax Haven Abuses: The Enablers, the Tools and Secrecy[R]. Washington D. C.: United States Senate Permanent Subcommittee on Investigation, 2006.

<sup>④</sup> 根据 BVI Business Companies Act, 2004, 从今年 1 月 1 日起,所有尚未注册为商业公司的英属维尔京群岛国际商业公司,都将被自动注册为商业公司。

<sup>⑤</sup> 以百慕大为例,根据交易的不同需要豁免公司可以注册为有限责任公司、有限期公司、担保有限公司(company limited by guarantee)、无限责任公司、共同基金公司、互助公司(mutual company)或独立帐户公司(segregated accounts company)。

<sup>⑥</sup> 张诗伟,主编.离岸公司法理论、制度与实务[M].北京:法律出版社,2004. 7-8.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕